

гр. Перник, 25 март 2009 год.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Перник, в публично заседание на пети март две хиляди и девета година в състав:

СЪДИЯ: В.Г.

при секретар И.И.
от съдията В.Г.
адм. дело № 35/2009 г.

изслуша докладваното

Производството е по чл. 195, ал. 5 във връзка с чл. 215, ал. 1 от Закона за устройство на територията (ЗУТ).

Образувано е по жалба на И.Т.К. *** срещу заповед № 2596 от 18. 12. 2008г. на кмета на община Перник. С оспорената заповед, на основание чл. 195, ал. 5 от ЗУТ е разпоредено да се премахне метален навес, изграден от метални тръби и покрит с ламарина, с размери 3.30 м. на 6.50 м., с височина от 2.50 м от към къщата и 2.00м. от към съседния имот, находящ се в УПИ XIV - 2428, кв. 141 по плана на гр.Перник, кв. "Ралица". Определен е срок от 50 дни за доброволно изпълнение на заповедта. При неспазване на срока е разпоредено да бъдат предприети действия за принудително изпълнение.

В жалбата се излагат доводи за незаконосъобразност на административния акт. Твърди се, че не са налице фактическите основания за издаване на заповедта. Иска се отмяна на заповедта.

Ответникът - кметът на община Перник, не се представлява в съдебното производство и не представя становище.

Заинтересованата страна М.С.З. *** поддържа становище за неоснователност на жалбата.

Съдът, след преценка на събраните по делото доказателства, становищата на страните и проверка на оспорвания административен акт по реда на чл. 168, ал. 1 от АПК, намира за установено следното:

Жалбата е подадена в срок и е процесуално допустима, разгледана по същество е основателна по следните съображения:

Със заповед № 2596 от 18. 12. 2008г. на кмета на община Перник е разпоредено да се премахне метален навес, изграден от метални тръби и покрит с ламарина, с размери 3.30 м. на 6.50 м., с височина от 2.50 м от към къщата и 2.00м. от към съседния имот, находящ се в УПИ XIV - 2428, кв. 141 по плана на гр.Перник, кв. "Ралица". Мотивите на заповедта са, че навесът е неподходящ по местонахождение и разположение.

Заповедта е издадена въз основа на констативен протокол № 1 от 26.09.2008г., съставен от служители на общинската администрация, определени със заповед № 2516/09.12.2008г. на кмета на община Перник, на основание чл.196, ал. 1 от ЗУТ, по предложение на комисията по чл. 196, ал. 2 от ЗУТ.

Видно от констативния протокол от 26.09.2008г., въз основа на който е издадена оспорената заповед, протоколът е съставен в отсъствието на жалбоподателя И.Т.К., собственик на металния навес. Съгласно чл. 196, ал. 2 от ЗУТ, комисията по чл. 196, ал. 1 от ЗУТ е длъжна да събере служебно всички необходими данни за вида и състоянието на съоръжението и да изслуша заинтересуваните страни. В случая няма доказателства за спазване на това изискване за изслушване на собственика на навеса. Нормата на чл. 196, ал. 2 от ЗУТ е императивна. Допуснато е нарушение на чл. 196, ал. 2 от ЗУТ, който регламентира начина на провеждане на административното производство, включително задължителното изслушване на заинтересуваните лица. Административният орган не е спазил административнопроизводствените правила, което води до незаконосъобразност на оспорвания административен акт.

С констативен протокол № 2 от 07.11.2008г. комисията от служители на община Перник е установила, че металния навес е реконструиран като са отстранени металните тръби и ламарини от северната стена на жилищната сграда. Възстановен е първоначалния вид на стената на жилищната сграда.

Административният акт не е мотивиран, не са посочени фактически основания за издаването му, в нарушение на изискването за форма по чл. 59, ал. 2, т. 4 от АПК. Изброяването на различните хипотези на цитираната правна норма не представляват мотиви доколкото не са обосновани с конкретно установеното в случая положение. Административният орган не е доказал, че навесът е неподходящ по местоположение и разположение, не са установени законовите предпоставки за приложение на чл. 195, ал. 5 от ЗУТ. Навесът е изграден в частта от дворното място на жалбоподателя, съгласно договор за разпределение ползването на съсобствен имот от 25.11.1974г. Тръбите към сградата са отстранени, няма фактически основания да се приеме, че навесът е неподходящ по местоположение и разположение. Доказателствената тежест за тези обстоятелства е на административния орган по чл. 170, ал. 1 от АПК.

По изложените съображения, съдът намира, че оспорваната заповед като незаконосъобразна следва да бъде отменена, поради съществени нарушения на административнопроизводствените правила, основание за отмяна по чл. 146, т. 3 от АПК и издаване в противоречие с материалноправната норма на чл. 195, ал. 5 от ЗУТ /не са доказани фактическите обстоятелства на разпоредбата/, основание за отмяна по чл. 146, т. 4 от АПК.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 172, ал. 2, предл. второ от АПК, Административен съд - Перник

РЕШИ:

ОТМЕНЯ заповед № 2596 от 18. 12. 2008г. на

кмета на община Перник.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14 - дневен срок от деня на съобщението до страните, че решението е изготвено.

СЪДИЯ: